

ОБЫЧАИ КАК СОЦИАЛЬНЫЕ РЕГУЛЯТОРЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ УКРАИНЫ

Пленюк М.Д., Научно-исследовательский институт частного права и предпринимательства имени академика Ф.Г. Бурчака Национальной академии правовых наук Украины, кандидат юридических наук

За время своей независимости Украина избрала курс на смену и реформирования своего законодательства. Так, в 2003 г. был принят Гражданский кодекс Украины (далее – ГК Украины) и ряд других нормативно-правовых актов, регулирующих гражданские отношения. Переоценить значение ГК Украины в жизни страны очень трудно; как известно, хороший Гражданский кодекс двигает вперед экономику страны, помогает ей, надежно защищает права граждан и т. д. Недаром кодифицированные законодательные акты называют еще и «вторыми Конституциями».

Кроме норм права, содержащихся в актах гражданского законодательства, осуществление гражданских прав и исполнение гражданско-правовых обязанностей регулируется и другими социальными регуляторами. Ведь право не ограничивается только законодательством как одной из его форм, а включает и такие социальные регуляторы, как нормы морали, традиции, обычаи и т. д., которые легитимированы обществом и обусловлены исторически достигнутым культурным уровнем общества [1].

Среди всех социальных регуляторов особое место занимают обычаи. Так, в соответствии со ст. 7 ГК Украины, гражданские отношения могут регулироваться обычаем, в частности и обычаем делового оборота. Обычаем считается правило поведения, которое не установлено актами гражданского законодательства, но является устойчивым в определенной сфере гражданских отношений. Обычай может быть зафиксирован в соответствующем документе. При этом, как следует из норм ГК Украины, обычай, противоречащий договору или актам гражданского законодательства, в гражданских отношениях не применяется. По мнению Р. А. Майданика, обычай является первичным или базовым источником украинского права, от которого пошли все остальные источники, и в котором есть критическая точка всех других источников права [2, с. 44].

Обычай в гражданском праве рассматривается как первичный источник права вообще, как истоки, откуда возникло право. При этом следует обратить внимание на то, что гражданско-правовой обычай как источник права имеет подчиненную, по отношению к закону, роль в системе источников гражданского права Украины. Обычай, сфера применения которого в регулировании гражданских отношений не ограничивается, вместе с тем, не может противоречить акту гражданского законодательства в целом или гражданско-правовому договору в частности.

В Украине существует определенная система обычаев и в предпринимательской деятельности. В перечне обычаев, которые приводятся некоторыми авторами [3, с. 77], называются: простейшие торговые обычаи; классические обычаи торгового оборота; сложившиеся обычаи делового оборота; обычаи делового оборота, которые нашли свое отражение в корпоративных кодексах поведения и т. п. Однако самыми распространенными в Украине являются Международные правила интерпретации коммерческих терминов, так называемые Правила ИНКОТЕРМС, которые применяются как при заключении внешнеэкономических договоров (контрактов), так и во внутреннем гражданском

обороте. Кроме того, сегодня сама практика предпринимательского оборота выполняет саморегулирующую функцию, определяя те сферы, в которых применение обычаев сложилось исторически и широко практикуется сегодня, например, сфера торгового мореплавания.

В юридической литературе, исходя из приведенного выше правила ст. 7 ГК Украины, выделяются некоторые признаки обычая делового оборота, в частности: (1) он является правилом поведения, т. е. социальной нормой, устанавливающей необходимое, желанное или возможное поведение участников общественных отношений при определенных условиях; (2) обычное правило поведения должно быть принятым в определенной сфере гражданских отношений, то есть для того, чтобы получить статус обычая, это правило должно «работать» на регулирование гражданских отношений в определенной сфере в течение определенного, относительно длительного промежутка времени; (3) это правило не должно быть установлено актами гражданского законодательства [4, с. 98–99].

Подчеркивая важность обычаев как социальных регуляторов в целом, так и в предпринимательской практике в частности, следует обратить внимание на то, что применение обычаев делового оборота в ежедневной предпринимательской практике сегодня незначительно в связи с отсутствием соответствующего опыта. Отсюда и вытекают проблемы по утверждению настоящих рыночных отношений в Украине.

Список использованных источников

1. Рішення Конституційного суду України від 02.11.2004 р. // Офіційний вісник України. – № 45. – Ст. 2975 (Код акту 30642/2004).

2. Майданик, Р.А. Система источников гражданского права Украины / Р. А. Майданик // Актуальні проблеми цивільного, сімейного та міжнародного приватного права (Матвєєвські цивілістичні читання): матеріали міжнар. наук.-практ. конф.: у 2 т., Київ, 19 жовтня 2012 р. – К.: ТОВ «Білоцерківдрук», 2013. – С. 37–46.

3. Методологія дослідження проблем цивільного права та процесу: матеріали наук.-практ. конф., присвяченій пам'яті професора О. А. Пушкіна (26 травня 2012 р.). – Х.: Харківський нац. ун-т внутрішніх справ, 2012. – 465 с.

4. Погрібний, С. О. Механізм та принципи регулювання договірних відносин у цивільному праві України: Монографія / О. С. Погрібний. – К.: Правова єдність, 2009. – С. 98–99.